

DERECHO PENAL DE LA EMPRESA

Del Derecho penal
económico del Estado social
al Derecho penal
de la empresa globalizado

DIRECTORES

Luis Arroyo Zapatero
Carlos Lascano
Adán Nieto Martín

SiDS SOCIÉTÉ
INTERNATIONALE
DE DÉFENSE
SOCIALE
POUR UNE POLITIQUE CRIMINELLE HUMANISTE

iSSD INTERNATIONAL
SOCIETY
OF SOCIAL
DEFENCE
AND HUMAN CRIMINAL POLICY



EDIAR

Índice

Presentación	7
---------------------------	----------

GLOBALIZACIÓN, ARMONIZACIÓN Y POLÍTICA CRIMINAL

Política criminal y estado de derecho en las sociedades contemporáneas	14
---	-----------

Por Luis Arroyo Zapatero

I. Introducción	14
II. Los derechos humanos: del mundo de las ideas al orden jurídico mundial.	21
III. De los derechos al Derecho penal.....	22
IV. Un proceso con derechos.	23
V. El moderno incremento de la criminalidad.	26
VI. La aparición de una criminalidad bien moderna.....	26
VII. Derecho penal clásico <i>versus</i> Derecho penal “moderno”	29
VIII. Una nueva representación social de la criminalidad .	32
IX. La victimología y el reproche a los liberales	35
X. Una opinión pública mundial y la política criminal...	37
XI. Armonización internacional del Derecho penal y nuevas formas de Derecho Comparado	40

Los principios constitucionales del Derecho penal económico. Globalización y armonización del Derecho penal económico (Mercosur) 45

Por Carlos J. Lascano (h)

I.	Introducción.....	45
II.	Principios constitucionales del derecho penal económico.....	47
III.	Relevancia constitucional de los bienes jurídicos protegidos por el Derecho penal económico.....	62
IV.	Globalización y armonización del Derecho penal económico. Especial referencia al Mercosur.....	69
V.	Conclusiones.....	75

La armonización y la unificación como instrumento de global governance 77

Por Marta Muñoz de Morales

Concepto y método del Derecho penal económico 95

Por Juan María Terradillos Basoco

I.	Introducción.....	95
II.	Legitimación.....	96
III.	Idoneidad técnica.....	99
	1. La empresa como marco.....	99
	1.1. Empresa y delito.....	99
	1.2. Globalización.....	101
	1.3. Organización.....	102
	2. El derecho penal económico.....	109
	2.1. Ultima ratio.....	114
	2.2. Los retos.....	115
	2.2.1. Los principios político-criminales.....	115

2.2.2.	Bien jurídico.....	115
2.2.3.	Tipos de peligro.....	118
2.2.4.	Accesoriedad y remisión.....	122
2.2.5.	Non bis in idem.....	124
	Bibliografía.....	125

FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD PENAL EMPRESARIAL INDIVIDUAL

Problemas de imputación objetiva en el Derecho penal económico y empresarial..... 133

Por Bernardo Feijoo Sánchez

I.	Planteamiento general.....	133
II.	Sobre el concepto de Derecho penal económico en sentido amplio.....	134
III.	Derecho penal económico e imputación objetiva.....	137
IV.	Una decisiva cuestión previa: existen roles económicos de los que se derivan “deberes jurídicos negativos” y roles económicos de los que se derivan “deberes jurídicos positivos”.....	140
	1. Planteamiento general.....	140
	2. ¿Los delitos económicos como delitos de infracción de deber?.....	142
V.	Los criterios normativos de la teoría de la imputación objetiva.....	148
	1. La conducta típica como creación de un riesgo no permitido.....	149
	a. La creación de un riesgo.....	149
	b. Creación de un riesgo no permitido.....	150
	c. La competencia por la creación de un riesgo.....	152

2. La concreción o realización del riesgo en el resultado típico.....	158
Bibliografía.....	160
Autoría y participación en la empresa	165
<i>Por Enrique Peñaranda Ramos</i>	
I. Planteamiento de la cuestión: la especificidad de la problemática de la autoría y la participación en las empresas.....	165
II. Algunas aproximaciones a la solución del problema.	172
1. ¿Autoría mediata del superior (administrador, directivo o manager) por hechos responsablemente ejecutados por sus subordinados? Posibilidades y carencias de la construcción de una autoría mediata en virtud del "dominio de la organización".....	172
2. Soluciones basadas en la afirmación de una coautoría "vertical".....	182
3. Soluciones basadas en una autoría o coautoría por omisión (o por "infracción de un deber").....	189
III. Hacia una propuesta alternativa.....	191
1. Acerca del fundamento y el alcance del deber de garante de los titulares, administradores y directivos de empresas.....	192
2. Acerca del sentido de la distinción entre autoría y participación.....	198
3. Conclusión provisional.....	200

Posibilidades de aplicación de la autoría mediata con aparatos organizados de poder en la empresa	203
<i>Por Patricia Faraldo Cabana</i>	
I. Introducción.....	203
II. La autoría mediata por dominio de la voluntad mediante aparatos organizados de poder. La propuesta de Roxin.....	207
III. ¿Es la empresa un aparato organizado de poder?.....	214
1. Determinaciones previas.....	214
2. Intercambiabilidad de los ejecutores.....	218
3. Estructura jerárquica.....	224
4. Desvinculación del ordenamiento jurídico.....	230
5. Críticas derivadas de la vigencia del principio de responsabilidad. La propuesta de un injusto de organización.....	237
IV. Conclusiones.....	251
Bibliografía.....	252
La responsabilidad penal de los administradores y representantes de la empresa por delitos especiales ...	263
<i>Por Luis Gracia Martín</i>	
I. Introducción.....	263
II. La responsabilidad penal de las personas físicas integrantes de una persona jurídica.....	267
1. Problemática general que plantea la autoría en los delitos empresariales.....	267
2. En particular, la autoría de las personas físicas por los delitos empresariales especiales (art. 31, CP)	275
Bibliografía.....	289

Fundamento de la responsabilidad en comisión por omisión de los directivos de la empresa	293
<i>Por Eduardo Demetrio Crespo</i>	
I. Introducción.....	293
II. ¿Posición de garante como consecuencia de la existencia de deberes jurídicos extra-penales?	294
III. ¿Posición de garante como consecuencia de un deber de protección?.....	295
IV. ¿Posición de garante como consecuencia de un deber de vigilancia?	296
1. Basado en el comportamiento anterior.....	296
a. Por razón del actual precedente (injerencia).....	296
b. Por razón del comportamiento previo ("permitido") que incrementa el riesgo.....	301
c. Por razón de la desestabilización de un foco de peligro preexistente.....	303
2. Basado en la responsabilidad sobre las fuentes de peligro propias de la empresa.....	307
3. Basado en la idea de la competencia organizativa...	312
4. Basado en la idea del "dominio" o "control del dominio".....	317
a. Clases de dominio.....	317
b. El dominio sobre el fundamento del resultado.....	318
c. ¿Criterios normativos complementarios?	323
V. Conclusiones.....	324
Bibliografía	325

AUTORREGULACIÓN Y RESPONSABILIDAD EMPRESARIAL COLECTIVA

La incidencia de la autorregulación en el debate legislativo y doctrinal actual sobre la responsabilidad penal de las personas jurídicas

Por Carlos Gómez-Jara Díez

I. Introducción	333
II. Fundamentos de la autorregulación en el Derecho penal empresarial.	339
1. Introducción: las relaciones entre sociedad, Estado, Derecho y organización empresarial en la sociedad moderna.	339
2. La sociedad policéntrica.....	342
3. El Estado supervisor.....	344
4. El Derecho reflexivo	346
5. Las organizaciones empresariales	348
III. Ámbitos de autorregulación en el Derecho penal empresarial.....	350
1. Autorregulación (I): cesión a la empresa de la soberanía del castigo a sus empleados	350
2. Autorregulación (II): cesión a una entidad privada de la soberanía del castigo a las empresas	353
3. Autorregulación (III): cesión a la empresa de un ámbito de autorregulación a cambio de responsabilidad por las consecuencias que de la misma se derivan.....	355
IV. El modelo constructivista de autorresponsabilidad penal empresarial: un esbozo.....	357
1. Introducción	357
2. Una teoría del delito empresarial.....	358
3. Una teoría de la pena empresarial.....	360
4. El modelo constructivista a debate.....	366

4.1. ¿Realismo de la persona física <i>versus</i> ficción de la persona jurídica?.....	366
4.2. ¿Monismo de la teoría de sistemas <i>versus</i> pluralismo de otras teorías?.....	368
4.3. ¿Responsabilidad empresarial <i>versus</i> responsabilidad colectiva.	369
4.4. Culpabilidad empresarial “de verdad” <i>versus</i> culpabilidad empresarial “a medias”.	372
4.5. Ciudadanía empresarial <i>versus</i> ciudadanía individual	374
4.6. Derecho penal empresarial de autor <i>versus</i> Derecho penal empresarial del hecho	378
4.7. Un Derecho empresarial de doble vía <i>versus</i> un Derecho penal individual de tres vías.....	380
V. El debate legislativo sobre la responsabilidad penal empresarial: a la búsqueda de la eficacia y la justicia.....	381
1. Introducción	381
2. La necesidad de un modelo de autorresponsabilidad penal empresarial.....	382
3. La necesidad de establecer un doble fundamento de responsabilidad penal empresarial	384
4. La necesidad de distinguir entre autoría y participación empresarial.....	386
5. La necesidad de distinguir entre dolo e imprudencia empresarial	387
6. La necesidad de causas de exclusión de la culpabilidad empresarial.....	388
VI. Epílogo. El lado “oscuro” de la autorregulación: el deber de colaboración de la empresa y los derechos procesales fundamentales de las personas físicas.....	390
Bibliografía	395

Liberalismo <i>versus</i> neocorporativismo: los discursos de la autorregulación como discursos legitimantes”	413
<i>Por Manuel Maroto Calatayud</i>	
I. Introducción	413
II. Los discursos de la autorregulación como discursos legitimantes	415
1. El argumento de la autonomía-soberanía.....	417
2. El argumento tecnocrático.	422
3. El argumento democrático	429
4. El argumento del “nuevo Estado regulador”	435
III. Autorregulación y neocorporativismo.	439